

学校编码: 10384
学号: X200408123

分类号_____密级_____
UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论物权法的平等保护原则

On property rights law of the principle of equal protection

马 凡

马
凡

指
导
教
师
:
朱
泉
鹰
副
教
授

指导教师姓名: 朱泉鹰 副教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2007 年 10 月

论文答辩时间: 2007 年 月

学位授予日期: 2007 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

厦
门
大
学

2007 年 10 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

内 容 摘 要

物权法的通过,使物权的平等保护原则首次进入人们的视野,这一原则的确立使得私有财产可以与国有财产、集体财产获得平等的保护,这样大大增加人民群众创造财富,积累财富积极性,对于坚持我国社会主义基本经济体制,发展和完善社会主义市场经济具有极其重要的意义,因而这一原则也成为物权立法的最大亮点之一。平等保护原则的实质在于,不同所有制性质的物权,给予同样的法律地位,赋予同样的法律效力,适用同样的法律规则。在民事活动领域,完全摒除特殊保护思想。虽然平等保护原则的确立从立法上讲具有划时代的意义,又有其充足的宪法依据,但在实务操作方面,这一原则仍然存在许多问题,比如不动产登记、征收、征用、补偿问题以及如何防止国有资源流失问题等制度的设计,仅仅停留在表面,还需要制定相关的法律和法规、措施与之相匹配,才能够使这一原则真正发挥其效力,使私有财产的平等保护原则落到实处。

本文的创新点在于将平等保护原则上升到保障人权的宪法高度,概括出这一原则的科学内涵,并指出了贯彻实施平等保护原则存在的问题,通过制度设计解决存在的问题,从而使平等保护原则能真正发挥其法律效力,切实保障私有财产权的安全。

关键词: 平等保护; 物权法; 法律原则

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

The adoption of the Law on Real Right, so that the principle of equal protection of property rights for the first time to enter people's vision, which established the principle of private property can be made with the state-owned property, collective property of equal protection, this greatly increase the people to create wealth and accumulate wealth enthusiasm for upholding China's socialist - this economic system, development and perfection of the socialist market economy is extremely important, so this principle Property Rights legislation has also become one of the biggest bright spot. The essence of the principle of equal protection lies, and ownership of property rights in nature, given the same legal status, given the same legal effect, the same rule of law applies in civil areas of activity, completely exclude special protection thinking. Although the establishment of the principle of equal protection of speaking with a legislative landmark significance, but also its adequate constitutional basis, but in real life, the principle still exist many problems, such as real estate registration, acquisition, expropriation, compensation issues and how to prevent the loss of state-owned resources such as system design, merely the surface, it is also necessary to formulate relevant laws and regulations, which matched measures, so that this principle can truly play its effectiveness, so that the private property of equal protection principles implemented.

The point is that this innovation will be up to the principle of equal protection of the constitutional protection of human rights high, summarized the scientific content of this principle, and noted that the implementation of the principle of equal protection of the existing problems, and through the design of the system to resolve the existing problems, so that this principle can really play its legal effect, the effective protection of private property rights security.

Key words: equal protection; property right law; law principle

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

引 言	1
第一章 物权法平等保护原则的内涵	2
第一节 物权法平等保护原则的基本内容	2
一、物权法上平等保护原则与民法的平等原则	2
二、物权法平等保护原则的内容	3
第二节 物权法平等保护原则的科学内涵	4
一、坚持物权的平等保护观念	4
二、摒除特殊保护思想	5
第二章 物权法平等保护原则的法律效果	7
第一节 物权法平等保护原则的必要性	7
一、物权法平等保护原则是规范社会主义市场经济秩 序坚持社会主义基本经济制度的需要	7
二、物权法平等保护原则是维护广大人民群众切身利益的需要	8
第二节 物权法平等保护原则使“人权入宪”的宪政理念得到落实	9
一、“人权入宪”的解读	9
二、物权法平等保护原则使“人权入宪”获得落实，体现了现代 法治的基本精神	10
第三节 物权法平等保护原则对司法实践的意义	10
第三章 物权法平等保护原则的体现	12
第一节 物权法规定了各类物权从而充分体现了平等保护原则	12
一、所有制的类型化体现了平等保护原则	12
二、物权法的具体规定体现了对各类财产权的平等保护	13
第二节 平等保护对于保护私有财产在物权法上的体现	14
第四章 物权法平等保护原则的问题与完善	16
第一节 物权法平等保护原则存在的问题	16

一、关于不动产登记	16
二、关于征收、征用与补偿问题	18
三、关于国有资产流失问题	20
第二节 物权法平等保护原则的完善	20
一、不动产登记机构必须明确统一	20
二、尽快制定法律，解决征收及拆迁补偿问题	21
三、制定相关配套法律，防止国有资产流失	21
结 语	23
参考文献	24

CONTENTS

Introduction	1
Chapter 1 Property Rights Law of the principle of equal protection of content	2
Subchapter 1 Property Rights Law equal protection of the basic principles of content.....	2
Section 1 Property Law, Civil Law and the principle of equal protection of the principle of equality	2
Section 2 Property Rights Law of the principle of equal protection	3
Subchapter 2 Property Rights Law of the principle of equal protection of scientific content	4
Section 1 Adhere to the concept of equal protection of property rights	4
Section 2 Thinking exclude special protection	5
Chapter 2 Property Rights Law of the principle of equal protection of the legal effect.....	7
Subchapter 1 Property Rights Law of the need for equal protection principles	7
Section 1 Property Rights Law is the principle of equal protection norms socialist market economic order upholding the basic socialist economic system needs	7
Section 2 Property Rights Law is the principle of equal protection and safeguarding the people's vital interests	8
Subchapter 2 Property Rights Law to the principle of equal protection "of human rights into the constitution," the implementation of the constitutional concept	9
Section 1 "Human rights in the constitution," read	9
Section 2 Property Rights Law to the principle of equal protection "of human rights into the constitution," was implemented, reflects the basic spirit of the modern rule of law	10

Subchapter 3 Property Rights Law of the principle of equal	
protection of the significance of judicial practice	10
Chapter 3 Property Rights Law embodies the principle	
of equal protection	12
Subchapter 1 Property Law provides for various types of property	
rights so as to fully embodies the principle of	
equal protection	12
Section 1 The type of ownership flower embodies the principle	
of equal protection	12
Section 2 Property Rights Law embodies the specific provisions	
of the equal protection of all kinds of property rights	13
Subchapter 2 Equal protection for the protection of private	
property, in the embodiment of the Property Rights Law	14
Chapter 4 Property Rights Law of the principle of	
equal protection and improvement of the problem	16
Subchapter 1 Property Rights Law existence of the principle	
of equal protection issue	16
Section 1 On the real estate registration.....	16
Section 2 The acquisition, expropriation and compensation issues.....	18
Section 3 On the issue of the loss of state assets.....	20
Subchapter 2 Property Rights Law of the principle of	
equal protection of perfect	20
Section 1 Real estate agencies must clearly unified board.....	20
Section 2 Laws enacted as soon as possible to resolve	
the question of compensation levy and demolition	21
Section 3 Formulating the related laws, and prevent the	
loss of state assets	21
Conclusion	23
Bibliography	24

引 言

我国宪法 2004 年修正案给予非公有制经济成分与公有制经济成分同等的法律地位,也首次在宪法中写入了“国家尊重和保护人权”的宪法理念,使私有制财产的平等保护获得了宪法依据。特别是随着改革开放的不断深入以及社会主义市场经济的不断完善和发展,人们创造的财富在不断增加,迫切需要以法律的形式对私有财产加以确认并给予平等保护。在这种情况下,平等保护物权的问题成了一个颇为突出的社会问题,也必然引起立法者和法学研究者的高度关注。经过多年激烈的争论和立法审议,物权法于 2007 年 3 月 16 日获得高票通过,平等保护原则写入其中,并成为物权立法的指导思想。物权法的出台,使物权的平等保护成为现实,这将对公民私有财产的保护,鼓励人民群众创造财产具有极其重要的作用。同时平等保护原则对于落实宪法的宪政理念,保障人权,体现法律的公平价值均具有重要的理论和现实意义。

物权法属于民法,必然要遵循民事活动的平等原则,可以说物权平等保护是宪政理念在物权法上的反映。公平竞争、优胜劣汰是市场经济是基本法则。如果对于各种市场主体不给予平等保护,解决纠纷的方法,承担的法律 responsibility 不一样,就不可能发展社会主义市场经济,也不可能坚持和完善社会主义基本经济制度。但如何贯彻执行平等保护原则,使物权真正得到平等保护,是非常值得思考的问题。虽然物权法作了一些制度上的设计,但这些制度缺乏可操作的具体措施,很多制度只具有宣示效果。本文对于平等保护原则的含义等几个理论问题作了概括性的陈述,提出了这一原则的贯彻执行所存在的问题,并通过一些切实可行的制度设计来解决这些问题,以求这一原则能够真正得以实现。

第一章 物权法平等保护原则的内涵

物权法作为民法典的一部分,其基本要求便是对权利人的权利进行平等保护。物权法首次将平等保护原则写入其中,是对《民法通则》第七十五条的深刻反思。必须改变传统民法对国家财产实行特殊保护的观念。公民合法取得的财产应当受到与对国家财产和集体财产同等的法律保护,使人民群众积累的财产能够受到切实的保障,这也是物权法引进这一原则的重要意义所在。鉴于此,有必要对这一原则的含义,基本内容及其科学内涵作一些概括的分析。

第一节 物权法平等保护原则的基本内容

一、物权法上平等保护原则与民法的平等原则

物权法作为民法典的一部分,必然要贯彻民法的平等原则,民法上的平等原则是指在民法活动中一切当事人法律地位平等,任何一方不得把自己的意思强加给对方。平等原则是民法的基本原则,它在物权法中就体现为平等保护原则。物权法如果放弃平等保护原则,就违反了民法的基本原则,脱离了物权法作为民事法律的基本属性。平等原则最集中地反映了民事法律所调整的社会关系的本质特征,是民事法律区别于其他部门的主要标志,也是市场经济条件下合同关系的必要前提条件。鉴于我国在实行计划经济体制时期,靠隶属关系组织生产和供应,改革开放以来也曾发生强者强迫弱者服从自己意志,签订所谓霸王合同的现象。因此,法律明文规定平等原则,有其重要意义。平等原则的含义是,参加民事活动的当事人,无论是自然人或法人,无论其法人的类别,无论其所有制性质,无论其经济实力强弱,在法律上的地位一律平等,任何一方不得把自己的意志强加给对方,同时法律也对双方当事人提供平等的法律保护。物权法上的平等原则与公法上的平等原则有些不一样,如宪法中平等原则,在国家与其他相对人主体地位不平等的情况下,平等也就体现出不同的含义。《物权法》草案公布之后,有些学者就写信给全国人大,猛烈抨击《物权法》草案,认为物权法草案在形式上是平等保护全国每个公民的物权,核心和重心却是在保护极少数人的物权。它非

但没有保护作为我国公民权利平等的物质前提和经济基础的社会主义公有制的法律表现的公有物权（社会主义的公有财产，国家财产），相反，在目前我国私有化思潮影响中，公有制经济实际上不占主体和国有经济主导地位已经严重受损的情况下，不但不改变这种状况，为我国社会主义经济基础的巩固和发展从法律上来确认方向，提供措施，反而确认了目前这种状况，也就是确认了极少数人的既得利益和通过非法手段进一步攫取社会财富的权利。^①这种看法误解了物权法作为民法的平等原则的含义，而将其与公法上平等原则混为一谈。这种理解显然就是固守传统的旧观念，已经完全不能适应市场经济发展的需要，持这种观念的人也被民法学者戏称为左派学者。^②从本质上讲，物权法平等保护原则就是民法的平等原则在物权法上的体现，是平等原则的应有之义。

二、物权法平等保护原则的内容

《物权法》第四条规定：“国家、集体、私人的物权和其他权利人的物权受法律保护，任何单位和个人不得侵犯。”这一条文就是关于平等保护国家，集体和私人的物权的原则性规定。所谓物权法的平等保护原则是指物权的主体在法律地位上是平等的，其享有的所有权和其它物权在受到侵害后应当受到物权法的平等保护，平等保护原则是民法平等原则在物权法中的具体化。平等保护在传统民法并不作为单独的一项原则作规定，因民法调整平等主体之间的财产关系与人身关系，平等保护为民法应有之义，但我国是社会主义国家，以公有制经济为主体国有经济是国民经济中的主导力量，各种所有制经济在民法经济中的地位不同。保障公有制经济的主体地位，维护国有经济的主导作用，经济法、行政法、刑法都有明确规定。同时，我国实行社会主义市场经济物权法调整平等主体之间的财产关系。主要是市场经济关系。物权法规定物权的平等保护原则，归根到底是由中国已经发生深刻变化的社会经济基础，即从改革开放前的单一公有制的计划经济体制，转变为奠基于公有制经济和非公有制经济的社会主义市场经济所决定的。对不同所有制性质的物权，给予同样的法律地位，赋予同样的法律效力，适用同样的法律规则，于遭受不法侵害时同样受刑事责任制度和侵权责任制度的救

① 巩献田.反对《物权法（草案）》的公开信 [EB/OL].
<http://www.chinaelections.org/NewsInfo.asp?NewsID=45986> 2006-2-21.

② 尹章华.中国物权法与台湾经验[M].台湾文笙书局印行 2007.23.

济，而与不同所有制性质的物权在国民经济中所占比重和所发挥的作用无关。

第二节 物权法平等保护原则的科学内涵

一、坚持物权的平等保护观念

具体内容包括三方面：（一）物权主体的法律地位完全平等；（二）物权的权利与义务完全对等；（三）物权受到侵害时，应平等受到物权法保护。

物权主体具有平等性。物权的主体是纷繁复杂的，物权法将物权分为国家、集体与私人三类。但各类物权人都属于民事主体的范畴，是民事主体在物权法中的具体体现。我国民法贯彻民事主体平等原则，确认公民在法律上具有平等的人格，并对各类民事主体实行平等对待。无论个人在客观上是否存在财富多寡、种族差异、性格差别等方面的区别，他们都在民法上属于平等的主体。因而物权的主体也必须体现此种平等性，这就是说，尽管每个物权的主体在享有物权范围上可能是不同的，但是，这并不意味着物权不具有平等性。此种平等在物权法中主要体现为如下两个方面：一方面，任何物权主体在设定和转移物权时，应当遵循共同的规则。尤其是，如果物权的设定和转移必须采取合同的方式，那么，各个主体之间应当处在平等的地位，任何一方不得享有优越于另外一方的权利。例如，在国有土地使用权基础上，通过出让方式设定建设用地使用权，尽管合同当事人一方为代表国家的国有土地管理部门，另一方为法人或公民，但双方的地位必须是平等的。另一方面，各类物权人在行使物权时，也应当平等遵循物权行使的规则，例如要遵守诚实信用原则，不得损害他人。公平竞争、平等保护、优胜劣汰是市场经济的基本法则。如果各种市场主体不给予平等保护，解决纠纷的办法，承担的法律 responsibility 不一样，就不可能发展社会主义市场经济，也不可能坚持和完善社会主义基本经济制度。对于各种经济成分在公法上的不同地位，物权法没有必要加以规定，不管何种经济成分，作为民事主体的法律地位是平等的，经济成分在国民经济中的意义不同，不能等于作为所有权主体的地位不同，不管作为经济成分的社会意义多么重要，作为所有主体，在享有所有制和获得民法保护上都是平等的，不允许存在享有特权的主体。

在物权发生冲突的情况下，针对各个主体都应当适用平等的原则解决其纠

纷。即使是国家与其他主体发生产权纠纷以后,当事人都有权要求法院明晰产权,确认归属。也就是说,都平等地享有确权请求权,在这方面任何一方都不应具有优越于他方的权利。根据过去有关规定,在国有资产在与其他财产发生争议时,由国有资产监督管理部门处理此种做法显然是不妥当的。因为国有资产监督管理部门代表国家行使国有产权,其自身就是争议一方的当事人,在国有资产之上,发生产权纠纷时,其无法承担裁判的角色,而必须由争议的当事人平等地向有关司法机关请求确认。

物权受到侵害之后,各个物权主体都应当受到平等保护。物权法的精神是,只要属于合法所得的财产,都要受到物权法的保护;共有财产要予以保护,私人的合法财产也要保护;一方面,各个物权人在其物权遭受侵害以后,都可以平等地享有物权请求权、侵权请求权以及其他请求权,通过行使此种权利,从而使自己遭受侵害的财产得到恢复、遭受侵害的权利得到补救、遭受妨害的现状得以排除。另一方面,各个权利人无论在保护的还是保护的力度上,都应当是一致的。不能说侵害了公有财产就要多赔,而侵害了私有财产就要少赔甚至不赔。

二、摒除特殊保护思想

在物权法制定过程中,当然要确定财产权保护的指导思想,要明文规定财产权保护的基本原则。物权法起草中的争论点,是规定国家财产特殊保护,还是合法财产平等保护。特殊保护思想,是以现行《宪法》、《民法通则》为依据的。《宪法》规定“公共财产神圣不可侵犯”,《民法通则》第七十三条规定:“国家财产神圣不可侵犯。”有人认为这样的规定就意味着对公有财产实行特殊保护。如果物权法规定平等保护原则,就违背了社会主义的方向。笔者认为,这完全是对宪法的误解。我国宪法和《民法通则》都已经明确规定了公有财产神圣不可侵犯的原则,但宪法也规定了合法的个人财产受法律的保护。宪法第十一条也规定,“在法律规定的范围内的个体经济、私营经济等非公有制经济,是社会主义市场经济的重要组成部分。”“国家保护个体经济、私营经济等非公有制经济的合法的权利和利益。国家鼓励、支持和引导非公有制经济的发展,并对非公有制经济依法实行监督和管理。”所以强调保护公有财产与私有财产是并举的,绝对不能割裂二者之间的密切联系而对宪法的规定断章取义。党的“十六大”报告也明确指出,“必

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库